

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: X200408050

UDC_____

厦门大学

硕士学位论文

论我国自由刑减刑制度之存在问题及完善
路径

On the Extant Problems in China about the System for Reducing
the Deprivation of Rights to Freedom and the Ways to its
Improvement

陈新辉

指导教师姓名: 周东平 教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2007 年 10 月

论文答辩时间: 2007 年 月

学位授予日期: 2007 年 月

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

2007 年 10 月

论我国自由刑减刑制度之存在问题及完善路径

陈新辉

指导教师: 周东平教授

厦门大学

厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。
本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。

2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名： 日期： 年 月 日

导师签名： 日期： 年 月 日

内 容 摘 要

本文共分五章。

第一章，自由刑减刑制度之本体问题。对自由刑减刑制度的定义、特征及减刑权的性质进行界定。

第二章，自由刑减刑制度之刑罚目的。论述自由刑减刑制度的刑罚价值与我国刑罚目的的定位。减刑制度的刑罚价值在于追求报应基础上的功利，但笔者认为根据刑罚分配阶段理论及有利让步律规则，我国的减刑制度的刑罚目的定位应是报应适当限制下的有利功利追求。

第三章，我国自由刑减刑制度之概况。论述了我国减刑制度的历史发展与现行减刑制度的适用条件。

第四章，我国自由刑减刑制度之存在问题。从立法及司法实践方面论述了减刑制度存在的种种问题。

第五章，我国自由刑减刑制度之完善途径。笔者提出了立法途径上要厘清减刑权属的关系，改变减刑模式，设定正当程序。司法途径上在内要抛弃狭隘功利，创造良好而公平的减刑工作环境，在外要加强监督，实现权力制衡。

关 键 词：刑罚目的；减刑制度；减刑模式

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

This paper is composed by 5 chapters.

Chapter I. The epistemological problems in the system for reducing the deprivation of rights to freedom

We will define the system, its characters as well as its nature.

Chapter II The objectives of penalty in the system for reducing the deprivation of rights to freedom

We will discuss values of the penalty in the system and the orientation of the objectives of penalty in China. The value of penalty resides in the utilitarian pursuit of retributions. Whereas we consider that, according to the theory on distribution of penalty steps, the objectives of the system in China should be oriented to utilitarian pursuit with a pertinent restriction of retribution.

Chapter III The general presentation of the system in China for reducing the deprivation of rights to freedom

We will discuss the historical development of the system as well as the applicable conditions in China.

Chapter IV The extant problems of the system for reducing the deprivation of rights to freedom

We will show and analyze different extant problems in this system from the angle of legislation and judicial practice.

Chapter V The ways to improve the system for reducing the deprivation of right to freedom

We will propose that in legislative way, the rights of penalty reduction should be clearly demarcated, the modalities of penalty reduction should be adapted and a legitimate procedure should be established. In judicial way, we should overpass those narrow ideas on utilities so as to create a better and fairer environment; meanwhile we will need to reinforce the supervision from outside in order to realize a balance between powers.

Key Words: objectives of penalty; system of penalty reduction;
modalities of penalty reduction

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

前 言	1
第一章 自由刑减刑制度之本体问题	2
一、自由刑减刑制度的定义	2
二、自由刑减刑制度的特征	2
三、自由刑减刑制度的性质	2
第二章 自由刑减刑制度之刑罚价值	6
一、现代刑罚价值理论	6
二、我国自由刑减刑制度刑罚目的定位	7
第三章 我国自由刑减刑制度之概况	10
一、我国自由刑减刑制度的历史发展	10
二、我国自由刑减刑制度的适用	10
第四章 自由刑减刑制度之存在问题	13
一、立法方面	13
二、执行方面	15
第五章 完善自由刑减刑制度之路径	20
一、立法途径	20
二、司法途径	24
结 束 语	27
参考文献	28

厦门大学博硕士论文摘要库

CONTENTS

Introduction	1
Chapter 1 The epistemological problems in the system for reducing the deprivation of rights to freedom	2
Section 1 The definition of the system for reducing the deprivation of rights to freedom	2
Section 2 The characters of the system for reducing the deprivation of rights to freedom	2
Section 3 The nature of the system for reducing the deprivation of rights to freedom	2
Chapter 2 The objectives of penalty in the system for reducing the deprivation of rights to freedom	6
Section 1 The modern theory on value of penalty	6
Section 2 The orientation of the objectives of reducing the deprivation of rights to freedom in China	7
Chapter 3 The general presentation of the system in China for reducing the deprivation of rights to freedom	10
Section 1 The historical development of the system	10
Section 2 The applicable conditions in China	10
Chapter 4 The extant problems of the system for reducing the deprivation of rights to freedom	13
Section 1 Aspect of legislation	13
Section 2 Aspect of application	15
Chapter 5 The ways to improve the system for reducing the deprivation of right to freedom	20
Section 1 Way of legislation	20
Section 2 Way of judicial practice	24
Conclusion	27
Bibliography	28

厦门大学博硕士论文摘要库

前 言

作为在刑罚执行阶段的一项重要制度——自由刑减刑制度——历来受到理论界及实务界的众多关注。对其刑罚价值定位、权属性质、减刑模式众说纷纭，争议较多。在研究自由刑减刑制度过程当中，笔者发现，关于减刑制度的研究文章虽然较多，但真正能够将理论性与实用性相结合起来的并不多，特别在如何完善我国减刑制度这方面多是一些立法建议，缺乏深入的调查考证与系统的研究。本人从事监所检察工作多年，对自由刑减刑制度有着较深的感性认识，在工作实践当中，发现我国自由刑减刑制度不但在立法方面存在一些缺陷，有着不符合刑罚目的的制度规定，而且在执行过程中也存在种种问题，司法部门往往出于追求自身利益的狭隘功利目的，导致即使是合理的规定也无法落实。鉴于此，笔者将在对我国自由刑减刑制度的刑罚价值及执行情况进行理性思考与实践考察的基础上，大胆提出完善我国自由刑减刑制度的途径与方法，以期能够起到他山之石的功效。

第一章 自由刑减刑制度之本体问题

一、自由刑减刑制度的定义

减刑制度是一项重要的行刑制度,在我国行刑实践中发挥了重大作用,这一制度对于调动和激发罪犯积极接受教育改造,降低其再犯可能具有较强的激励和促进功能。就狭义而言,减刑是指对被判处管制、拘役、有期徒刑或者无期徒刑的受刑人,在刑罚执行期间,依法减轻其原判刑罚的制度,即所谓的自由刑减刑制度。“而所谓自由刑,是将受刑人收容于一定的拘禁设施,以剥夺其自由为主要内容的刑罚。”^①近代以来,自由刑逐渐成为各国刑罚制度的中心。

二、自由刑减刑制度的特征

同其他刑罚变更措施相比,自由刑减刑具有以下几个特征:一是有特定的对象,即被判处管制、拘役,有期徒刑、无期徒刑的罪犯,这使它有别于其他刑种如死缓的减刑;二是有特定的内容,即将实际服刑期限予以适当减轻,使它不同于罚金、剥夺政治权利的减刑;三是有特定的根据,其根据是罪犯在刑罚执行过程中的良好表现,这使它不同于保外就医;四是有特定的程序,这又使它不同于假释和特赦。

三、自由刑减刑权的性质

(一) 执行权

一种观点认为减刑是减轻尚未执行但需要执行的刑罚,即执行之刑,而不是减轻原判刑罚,即宣告之刑。“减刑是根据罪犯在服刑中的悔罪表现而依法减少原判确定的刑期的执行期限,但并不意味着对原判量刑的改变,不是对罪犯改判减轻处罚。因此,减刑是刑罚执行的变更,是刑罚执行方式的变更。”^②认为减刑的决定权属于行刑权,并且应归监狱行使。“减刑的实质是对刑罚的变通执行方式,而不是对原刑事判决的更改,明显属于行刑的手段,应是刑罚执行的制度。”^③

① (日) 庄子邦雄等编.刑罚的理论与现实(M).东京:岩波书店, 1972.204.

② 王顺安.刑事执行法学(M).北京:群众出版社,2001.483.

③ 陈敏.减刑制度比较研究(M).北京:中国方正出版社,2001.134-135.

其主要理由有：1、监狱机关执行的刑罚已非原判刑罚。“在我国，刑事诉讼活动分为侦查、起诉、审判、执行四个环节，人民法院对罪犯嫌疑人定罪量刑判处一定刑罚后，审判环节即告结束。其宣告的刑罚，即所谓的主刑刑罚，由监狱机关付诸实施。也就是说，监狱机关执行的刑罚已经不是人民法院的主刑刑罚，即宣告之刑，只能是需要执行的但尚未执行的刑罚，即执行之刑。”^①2、减刑减轻的是尚未执行的刑罚，并非为主刑刑罚。减刑总是发生在执行领域，并且是在执行了一部分刑罚之后发生的，因而减刑减轻的是人民法院的宣告刑减去已经执行的部分刑罚后剩余的刑罚，减刑并不影响宣告刑的不可改变性。3、减刑是刑罚执行的制度，不是审判活动的内容。减刑的条件是罪犯的改造表现而不是原判事实，人民法院定罪量刑时的审判活动并不涉及刑罚的执行。“自由刑减刑正是监狱机关对罪犯在执行了一定的刑罚后依据罪犯的主观恶性程度和人身危险性削弱和消除的程度的一种刑事奖励，是刑罚执行制度的一项措施，而不是审判活动的内容。”^②

(二)审判权

另一说主张减刑不是对刑罚执行方式的变更而是对原判决所确定的刑罚的变更。持刑罚变更说观点的学者认为既然减刑是对终审判决所确定的刑罚的变更，那么减刑决定权当然应归属于审判权的范畴，由法院来行使。主要理由有：1、减刑是对刑罚的变更。“任何一个事物都既有质的规定性也有量的规定性，对于刑罚来说，刑罚的质的规定性就是刑种，而量的规定性对于自由刑来说就是其时间长度即期限。所以，自由刑的刑种和期限一起共同构成了自由刑的实质内容，是自由刑的两大实质性构成要素。”^③减刑的适用不仅会直接缩短犯罪人所服刑刑的时间长度，而且，在无期徒刑减为有期徒刑的情况下，减刑的适用还会带来对刑种的变更。原判决给犯罪人确定了一定的刑罚，而通过减刑的适用却改变了犯罪的刑期，甚至刑种；所以，我们说减刑是对自由刑的实质性构成要素的变更，是对原判决所确定的刑罚的自由刑内容的根本性的变更，而绝不仅仅是对于一定刑罚的执行方式的改变；执行方式的改变只能是在不改变原判刑罚内容的前提下，变更具体的执行手段和方法。减刑是对刑罚的变更而不是对刑罚执行方式的

① 耿峰.关于减刑适用的法律思考[J].辽宁警专学报, 2003, (6) .

② 同上.

③ 王伟.对减刑性质和程序的理论思考及对策建议[J].新疆社会科学, 2004, (2) .

变更，这是减刑性质问题的核心内容。2、减刑是对法院终审判决的变更。减刑性质的核心内容是对原判决确定的刑罚的变更，减刑在性质上也是对原生效判决即终审判决的变更。“法院对于犯罪人的有罪判决，主要由两部分内容组成，其一为对被告人事实问题的认定，即定罪；其二为确定对犯罪人的犯罪行为的刑事制裁措施，即量刑。不论是对于判决的定罪部分还是对于量刑部分的改变都将构成对原判决的实质性的变更。减刑是在不改变原判决所认定的事实问题的前提下，根据服刑犯的悔改或立功表现，将原判决所确定的刑罚予以适当的减轻。”^①所以，减刑的适用虽然没有改变终审判决对事实问题的认定，但是，通过对服刑犯的刑罚进行变更，直接构成了对原判决量刑内容的根本改变，从而，部分地变更了终审判决的内容。

(三)性质之界定

以上两种观点分歧的焦点在于罪犯减刑的核心内容上，即减刑是对刑罚执行方式的变更抑或是原判决所确定的刑罚的变更。笔者认为第二种观点其主要理由有偏颇之处，即只看到量刑权与行刑权之间的联系，过分强调减刑的内容从形式上所改变的审判权的部分构成要素，忽略了减刑权的性质，有本末倒置之嫌。笔者赞同自由刑减刑权的性质属于执行权，理由是：1、从刑罚理论上，减刑权是行刑权。刑罚结构理论表明，刑罚权由制刑权、求刑权、量刑权、行刑权四个方面内容构成。制刑权是国家创制刑罚的权力；求刑权便是起诉权，由检察机关行使；量刑权是审判机关依据求刑而决定是否定罪科刑和科处什么刑罚的权力；行刑权是监狱等行刑机关执行刑罚的权力。它们是共同构成国家刑事司法权的重要内容，行刑是同一生产过程的最后一道工序，使刑罚付诸实施，是以包括减刑等活动的刑罚执行为内容，具有相对的独立性，因此说，减刑权是行刑权。2、从自由刑减刑的法律依据来看，自由刑减刑权应属于执行权。根据《刑法》规定，罪犯在服刑过程中，只有具备了“确有悔改表现的或者立功表现的”或者有“重大立功表现的”才能获得减刑。这充分表明，减刑适用的条件是罪犯服刑期间的改造表现的事实，而不是原判事实。3、从减刑的内容上看，减刑权不是审判权。自由刑减刑依据罪犯在服刑期间的良好表现而给予的一种刑事奖励，虽然给原判的构成部分要素带来了一定的变更，但实质上不等于对原判的否定，与原判的量

^① 王伟.对减刑性质和程序的理论思考及对策建议[J].新疆社会科学, 2004, (2) .

刑原则相同的是，它是根据罪犯的人身危险性给予的刑事评价，完成符合国家刑罚适度性与等价性的原则。因此，自由刑减刑的内容实质上的是对执行刑即刑罚执行内容的变更，而不是对宣告刑即原判事实的变更。

厦门大学博硕士论文摘要库

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库